PRO PETRO TREVIÑO, ET MARIA GALLIPIENÇO.

INITIVM A DOMINO.



ESperança Alonso, viuda de Pedro de Ocariz, en 5. de Agosto de 1600. hizo su testamento, y en el dexo, de gracia especial, a Mariana de Medrano, Esperança Theodora de Medrano, y a Iuan Esteuã de Medrano, cada sesenta mil sueldos, con substitucion, q̃ muriendo alguno dellos, recayesse el legado en los otros, y instituyo heredera vniuersal a Maria de Gallipienço, muger que agora es de Pedro de Treuiño: y mas dispuso, que cobrandose de la Duquesa de Villa-hermosa las cantidades, que deue a Diego de Medrano (las quales el por su testamento que calenda, dexo de gracia especial a los dichos Mariana, Esperança, Theodora, y Iuan Esteuan de Medrano sus hijos) que en tal caso no les dexaua mas de cada quarenta mil sueldos. Despues en 4. de Março de 1601. por vn codicillo dexo de gracia especial, al mismo Iuan Esteuan de Medrano, para despues de muerta Maria de Gallipienço su madre, las casas del Mercado, y para en caso de morir Iuan Esteuan de Medrano, substituyo en ellas a sus hermanas. En 10. del mismo mes por otro codicillo dexo a las mismas Mariana, y Esperança Theodora de Medrano otros cada sesenta mil sueldos.

Con estas disposiciones murio Esperança Alonso testadora, y despues Iuan Esteuan de Medrano otro de los legatarios, y Mariana de Medrano contraxo matrimonio cõ Simon Romeo, y en sus pactos dotales pusieron vno (quanto a lo substan-

cial que se trata) del tenor siguiente.

Item, la dicha Mariana de Medrano trae en ayuda y contemplacion del presente su matrimonio, y la dicha Maria de Gallipienço su madre le da y manda, por lo que dicha Mariana de Medrano tiene, *por herencia, mandas, y legados, que le pertenecen por los testamentos, y muertes de los quondam Esperança Alonso su abuela, Diego de Medrano su padre, y Iuan Esteuan de Medrano su hermano,* y cumpliendo cō dichos legados, *tales y tales bienes sitios suyos, y no dela herencia vniuersal: y otros muebles proprios dela misma Maria de Gallipienço, estimados en ochenta mil sueldos Iaq̃s, y vna joya de oro, de estimaciō de quinientas libras laq̃s: y para despues de muerta Maria de Gallipienço, la mitad delas casas del Mercado, que en ella auian recaydo por muerte de Iuan Esteuan de Medrano su hermano.*

Contraydo el matrimonio, se le entregaron (en execucion de los pactos dotales) los bienes muebles, y joya, como consta dela entrega, y possession de los sitios, por testigos: de los muebles y joya por apoca instrumental suya, y de su marido.

Simon Romeo en su nombre, y de Mariana de Medrano su muger, vendio despues los mismos derechos y actiones de los legados referidos, al Doctor Iuan de Medrano, el qual con aquesta inclusion pidio, y obtuuo la prouision desta aprehension, callandose empero la capitulacion matrimonial de Simō Romeo, y Mariana Medrano, y el apoca.

Hase parecido enel processo por parte de Pedro Treuiño, y Maria de Gallipienço, y haziendo fe de los pactos dotales suso dichos, y de la apoca, y auiendo prouado la entrega y possessiō de los bienes sitios, se ha suplicado a la Audiencia mande quitar la aprehension, y las señales Reales de los bienes aprehensos, con todo lo procedido, y condemnar en costas y daños a los indeuidamente aprehendiētes: los quales lo impugnan. Quæritur quid iuris, & fori?

Parece que deue quitar se esta aprehension, y las señales Reales, y condemnar en costas y daños a los aprehendientes, segun por esta parte se suplica, permitiendo por fundamento de los que se representaran, la disposicion del *fuero de aprehensionibus. enel versic. por euitar los inconuinientes. de las Cortes de Monçon, de* 1585. que estatuyo, que

que siẽpre que sucediere aprehenderse bienes en virtud de qualesquiere creditos, drechos o actiones, los quales fueren pagados, o cancellados, *que en tal caso, haziendo fe la parte cuyos bienes fueren aprehensos, dentro de quinze dias despues de reportada la aprehension de apoca, de solucion, a cancellacion, otorgada por la parte, que aprehendio dichos bienes, que el juez que aura proueydo la tal aprehension, dentro de tres dias precissos la aya de quitar, &c.*

Cuius fori clarissima, & æquissima decisione præmissa, cõ vn solo medio, y syllogismo, se prueua efficazmente el intento de mi parte, y que deuen mandarse quitar esta aprehension, y las señales Reales, con cõdemnacion de costas y daños, y es el medio y syllogismo.

Quando se aprehenden por credito algunos bienes, y la parte cuyos son dentro de quinze dias parece ante el juez, y muestra apoca, paga, o cancellacion de la deuda, deuen quitarse la aprehension y señales Reales, condemnando en costas y daños al aprehendiente. Sed sic est, que en nuestro caso Pedro Treuiño, y Maria de Galipienço (a quien la parte contraria legitimo en el señorio de los bienes aprehendidos, pues del mismo testamento, que exhibe de Esperança Alonso, resulta, que quedo su heredera vniuersal) hã mostrado solucion, y apoca, que hazen extinction de los creditos de legados, con que se obtuuo la aprehension. Igitur deuen quitarse ella, y las señales Reales, y ha lugar lo suplicado por esta parte.

La mayor proposicion es expressa del *fuero de apprehensionibus de 85. referido.* La consequencia es necessaria, siendo verdadera la menor proposicion, que Pedro Treuiño, y Maria de Galipienço ayan hecho fe de apoca o paga legitima, con que el credito se huuiesse extinguido.

Comprueuase pues no menos manifiestamente del capitulo que arriba queda inserto de los pactos dotales de Simon Romeo, y Mariana de Medrano, en que ella truxo, y su madre le dio, y mando por lo que tenia por herencia, mandas, y legados, que le pertenecian por los testamentos y muertes de Esperança Alonso su abuela, Diego de Medrano su padre, y Iuan Esteuan de Medrano su hermano, y cumpliendo con dichos legados, aquellos ochenta mil sueldos en sitios, y muebles, y

mas

mas otros diez mil en la joya.

Y pues Mariana de Medrano y Simon Romeo otorgaron aquellos pactos dotales, y juraron de guardarlos, y se obligaron a no contrauenir, y precedio el pacto de traer ella, y mandarle su madre los nouenta mil sueldos, por lo que tenia y le pertenecia por los susodichos legados y muertes, y cumpliendo con ellos: intrat recepta in iure, & praxi cōclusio, securior, & receptior in Regno (ob vim cartæ, & literæ) que no solo pagando lo que se deue, o cosa coegual, o mayor (como aqui se pagaua, pues Mariana de Medra no lleuaua los nouenra mil sueldos libres de deudas, y de pios legados, porque se pudiera recorrer a los suyos, no bastando las fuerças de la herencia vniuersal) sed etiam si vilissimum, quid solutum fuisset, quo tamē creditores se cōtentauerint, cōtingit reo liberatio. *l. si quis. 46. l. fideiussorem. 52. ff. mandati.* ex quibus sic obseruat Antoni. Heringius *de fideiussor. c.*20. §.1. *num.*19.

Y pues en nuestro caso por la capitulacion se induxo nouacion extinctiua de las primeras obligaciones, con alteracion total de lo comprehendido en aquellas, *ex l. nouatione. ff. de nouatio.* & *ex l. nouatione. C. de fideiussor. l.* 1. & 2. *ff. de nouatio.* §. *præterea. instit. quib. mod. tollitur obligatio.* Bart. *in l. aliam. num.*4. *ff. de nouatio.* Deci. *consil.* 107. Medices *de nouatio. par.* 1. *quæst.* 1. & *duabus sequentibus.* Est enim solutionis similis ipsa nouatio. *l. si rē.* 31. §. 1. *de nouatio.* Alexan. *in l. si diuortio.* & *in l. qui vsumfructum. ff. ff. de verb. obligat.* abundè Heringius. *d. cap.*20. §. 3. *ex numer.* 1. *cum multis seqq.* vbi *num.* 14. ex Deci. *in l. pacta nouissima. num.* 5. *C. de pact.* & Bertazzol. *consil. ciuili* 1. *nu.*165. obseruat, quod quando datur repugnantia inter iura priora, & ea, quæ ex contractu nouante, resultant, extinctio inducitur priorum obligationū. Ita quoq; videmus, ex transactione, pristinam extingui obligationem. *l. non minorem. C. de transactio. l.* 2. *ff. de iure iuran.* vnde intulit Iure Consultus *in l.* 2. *si quis cautio.* non esse reum exigēdum iudicio sisti, si negotium, propter quod iudicio sisti, promissit, fuerit transactum, vt declarat Heringius *d. cap.*20. §.7. Nec est mirum, quod extinguatur prior obligatio, cum ex consensu accedente posteriori diuersæ, & cōtrariæ, dissensus colligatur antecedentis obligationis.

nis. *l. ab emptione. ff. de pact. l. prout.* 80. *de solutio. l.* 1. *&* 2. *C. quando liceat ab emptio. receder.* Hering. *d. cap.*20. §.11. *ex num.*1.

Y los nouenta mil sueldos, que truxo (en bienes y joya) al matrimonio Mariana de Medrano, y le mando Maria de Gallipienço su madre, y deudora de mayores cantidades, los truxo en solucion y paga de lo que podia alcançar por las disposiciones y muertes de sus abuela, padre, y hermano, como la letra del pacto lo dize claramente, ibi, *por lo que tiene,* & ibi *le pertenece,* & ibi, *cumpliendo con la obligacion.* Quæ sanè verba sincerè, planè, literaliter, ac citra subauditionẽ, accepta, ex præcissa, & necessaria significatione important, que por lo q̃ por aquellas causas la hija tenia, y le pertenecia, y cumpliẽdo la madre con su obligacion daua in solutum los 90000. sueldos, y assi con estos se pagaron las pristinas obligaciones, y assi aquesta dacion in solutũ, æquè atq; vera solutio obligationem peremit, & extinxit *l. satisdatio.* 52. *de solutio. l.*5. §. *satis acceptio. de verbor. obligat.* pulchrè Hering. *d. cap.*20. *ex num.*9. vbi pulchrius assignat rationem *num.*11.

Quod res tanti esse intelligitur, quanti, emptorem inuenit, ex Alexan. *in l.*1. §. *si hæres. num.*2. *ad Trebel. per l. si seruus. de condict. furtiua,* & quod creditor hoc casu, emptoris substineat personã, cùm rem in solutum accipiat. *l. minor.*40. §.1. *de minoribus,* cui & plenissimè semper satisfactũ esse videtur, licet decipiatur, cum vt voluit, sibi cauit. *l. si rem.* §. *omnis. de pigno. actio. l. item liberatur. quib. modis pig. sol.*

Nec prætermissit Heringi. *d.* §.21. *num.*12. huic creditori decepto, tunc demum subueniendum esse, vbi deceptio fuisset vltra dimidiam, ex Tiraquel. *de retract. ligna.* §.1. *glo.* 14. & Pinelo *in l.*2. *par.*1. *cap.*4. *numer.*8. *C. de rescin. venditio.* quod in Regno esset impracticabile ob vim cartæ.

Ad hæc consideratione dignissimum videtur, que la manda y legado, que hizo Esperança Alonso enel codicillo postrero de cada sesenta mil sueldos a sus nietas, la hizo para en caso, que no cobrassen los cada quarenta mil sueldos, que Diego de Medrano su padre les auia dexado en la deuda de la Duquesa de Villa-hermosa: y assi el legado de los segundos cada sesenta mil sueldos del postrero codicillo, fue condicionado para en

caso, que no cobrasse. Y aunque en las cōdiciones negatiuas suele dezirse, que con la negacion quedan prouadas: empero en este caso tenia precissa necessidad Mariana de Medrano de articular, y prouar, que auian hecho las deuidas diligencias para cobrar de la Duquesa los quarenta mil sueldos, por el legado de su padre: Pero pues la action passo enella por el legado, y assi la condicion de no auer cobrado aquella cantidad puesta al legado del vltimo codicillo, era a su cargo verificarla, con auer hecho las deuidas diligencias con la Duquesa: y quando por ellas mostrara, que no auia podido cobrar, entonces començara a tener fuerça el segundo legado de los sesenta mil sueldos, en cuyo respecto (no precediēdo estas diligencias,) perperam, & absq; actione experitur apprehēdens: pues el legado no se concibio simpliciter, & absolutè, sed in subsidium, de no cobrar de la Duquesa el que le auia dexado Diego de Medrano su padre de los quarenta mil sueldos. Quo casu, necessario alleganda erat, & probanda excussio Ducisæ, *ex glo. & Bart. in l. si mancipia. §. 1. de euictio.* Iaso. *in §. item si quis. numer.* 181. *insti. de actio. & in l. patre furioso.* 10. *fallētia ff. de his, qui sunt sui.* Ancharran. *consil.* 294. *& consil.* 317. Alexan. *consil.* 31. *in* 4. *& consil.* 27. *in* 7. Socin. *consil.* 24. *in* 1. *& in regula* 134. *ex authen. præsente. C. de fideiussor. & in authen. hoc si debitor. C. de pignor.*

Y aunque en Aragon si la disposicion no se huuiera concebido en el segūdo legado en subsidio, y para en caso de no cobrar el de los quarenta mil sueldos de la Duquesa, no tuuiera lugar el beneficio de la excussion, como no le tiene en las fianças, q̄ in solidum estan obligadas: pero procede sin difficultad, stantibus dispositione, & modificatione disponentis. Y en la primera prouision, de la manera q̄ Maria de Gallipienço heredera, y obligada, en pleyto ordinario, o introduzido con ella, tuuiera obligacion de proponerla, ex glo. & Bart. *in l. mancipium. de euictio.* Bald. *in l. cum testamento. C. de manumis. testa.* Socin. *d. regula* 134. *fallen.* 6. Guido Papæ, & addentes *decis.* 94. Ronchegal. *in l.* 3. *§. vbi duo. nu.* 121. *de duob. reis.* De la misma manera en la primera prouision deue suplirlo la Audiencia: pues viene a ser defecto de la inclusion de la aprehendiente, que resulta

ta manifiestamente de las escri-pturas, y titulos, que produze. Por manera, que por la nouacion y paga, y aceptacion de ella, que resulta de los pactos dotales de Mariana de Medrano, y Ysabel Romeo, no se ha legitimado el aprehendiente.

Nec negotium facescere videntur difficultates obiectæ à Dominis inter informandũ, quę ex ordine, si recte memini, adhunc modum referri possunt.

Primo, que no induzga excepcion de paga el preinserto pacto delos dotales de Mariana de Medrano, ni extinga toda la deuda; antes solamente haga, è induza excepcion de paga de los nouẽta mil sueldos, o de los ochenta mil: porque no huuo quitança, ni diffinimiento.

Segundo, porque tampoco huuo palabras, que con vniuersalidad denotassen, q̃ losbienes estimados, y entregados se diessen por todo lo que podia auer y alcançar Mariana de Medrano por las muertes de sus abuela, padre, y hermano.

Tercio, porque truxo los bienes estimados, para denotar, q̃ solo quedaua pagada en la cantidad concurrente, quedando la deuda en su fuerça en lo demas.

Quarto, finalmente, porque segun las obseruancias y fueros en el Reyno es mas llano, que aunque el deudor pague por lo que deue algunas cãtidades, si no se cautela, con que el acreedor le quite, y defenezca con generalidad, siẽpre puede pedir el residuo del credito.

Respondetur enim a la primera, re ipsa, conuentum fuisse entre Maria de Gallipienço, y Mariana de Medrano su hija, y acreedora, que por lo que le deuia por las muertes de sus abuela, padre, y hermano, admitiesse los bienes y mandas de la capitulacion. Y aunque no se añadio clausula de diffinimiento, tacitè (ex expressis tamen) resulta obligacion de no pedir las deudas anteriores; hoc est, quod Paulus Iure Cõsultus ex Labeonis sententia docuit *in l. 2. ff. de pact.* re declarato consensu, conuenire posse debitorem cũ creditore. Et cum ex hoc pacto, re ipsa resultante, remissio vlterioris quantitatis debitæ, etiam resultet *ex l. interest. 21. C. de solut.* per hæc verba. *Interest multum, vtrum*

vtrum ne spe futuræ numerationis suscepisse te, quod instrumento continetur scripsisti: an accepta minore quantitate, tantum, quantum lectio probat, in scriptura conferri placuit. Nam superiore quidem casu, residui petitio debite manet integra, posteriore vero consensu transanctionis finitis, stare conuenit. Consonat tex. *in l. siquidem. 24. C. de transactio.* ita Heringius expresse sentit *d. cap. 20. §. 21. num. 32.* quamuis id multo certius locum habere profiteatur, si vlterius adiectum fuerit pactum, amplius debiti nomine non peti: ingenue tamen admittere oportet idem esse, quando re ipsa transactione priora iura sopita, & extincta sunt. Iniquũ enim est, si quod semel remissit creditor debitori suo bona fide, iterum conetur destruere, vt inquit Vlpianus *in l. iuris gentiũ §. sed si fraudandi. ff. de pact.* De que resulta, que no puede compadecerse, que Mariana de Medrano y su marido admitan por lo que deuian de auer por los titulos referidos, la manda que Maria de Gallipienço les hizo en cumplimiento de su obligacion, y que prometiessen y jurassen de obseruarla, y no contrauenir; y que por otra parte quiera valerse de las actiones antiguas, que por el pacto, y las nueuas subrogadas, quedaron extinguidas: ex verissimo in iure, nec minus in praxi recepto axiomate, nouationem, & extinctionem pristinarum actionum non minus resultare, quando nouissimus contractus cum antiquo non compatitur, atq; quãdo expresse dicitur, quod nouatio & extinctio pristinarum actionũ inducatur: ex vera, & receptissima interpretatione tex. *in l. fin. C. de nouatio. & in §. præterea. instit. quib. modis tollitur obliga.* Cynus *in d. l. fin.* Angel. *in auth. de hæredib. & falcid. §. si vero, expreßim* Alexand. *consil. 73. in 2.* Menoch. *consil. 5. ex num. 11.* Rimin. Iunior *consil. 201. numer. 15.* Bardellonus *consil. 70. num. 13.* qui omnes tenent cum communi, non minus nouatas videri, & extinctas pristinas actiones, quãdo ex probauilibus cõiecturis, ex carta resultantibus, aut ex incompatibilitate nouantur, quã quando nouissimo contractui speciale pactum adiectum fuit, quod nouarentur, & extinguirentur.

Ni parece que con prouauilidad puede negarse, que concurrã en nuestro caso aquestas conjecturas, è incompatibilidad, y aun palabras manifiestas para induzir la nouacion de las

las actiones antiguas: pues quedar obligada Maria Gallipienço a dar a Mariana de Medrano en otros bienes proprios, ochenta mil sueldos, y mas los diez mil de la joya, por lo que le deuia por los titulos anteriores, y cũpliendo con ellos, como la letra claramente lo suena, dize repugnancia, y contrariedad expressa, è ineuitable con quedar obligada en la cantidad excediente por los titulos anteriores: pues esto fuera auer començado a pagar, pero no auer cumplido con los titulos antecedentes, ni por ellos, con la indistinction, y generalidad, que la letra suena, vt statim latius, hæc ad primam dubitationem.

La segunda, contiene articulo estendido, y brocardico, si la indefinita, de que se vso en los pactos dotales ibi, *por lo que Mariana de Medrano tiene por herencia &c.* & infra, *y cumpliendo con dichos legados &c.* han de montar lo mismo, que si con termino vniuersal, se vuiera dicho, *por todo lo que tiene, y le pertenece, o cumpliendo con todos los dichos legados*, que fuera mas claro, è indubitado. Quo in articulo, la verdadera resolucion, y comun puede reduzirse a dos conclusiones, in viam iuris communis, y otra tercera de fuero, y practica del Reyno. La primera, que regularmente hablando, la indefinita affirmatiua in hominis dispositione (secũdũ plerosq;) nõ æquipollet vniuersali de sermonis proprietate, secus si negatiuè profertur: ita Fulgos. *in l. iurisgentium. §. sed si fraudandi. de pact.* Felin. *in c. 2. in fi. de tregua, & pace.* Dominic. & Anchar. *in c. vt circa. de elect. in 6.* Nata. *consi. 739. num. 44. & seq.*

Empero ex largo saltem, & improprio sermone, indefinita æquipollet vniuersali. *l. si pluribus. vbi* Barto. *in prin. de lega. 2. & ex l. si seruitus. ff. de seruitu. vrbanor. prædior.* gloss. *in c. vt circa. in principio de electio. in 6.* Alexa. *consi. 171. num. 4. in 2.* cumulate Tiraquel. *de retract. lignag. §. 1. gloss. 13. nu. 1.* bene Surdus *consi. 431. num. 66.* dicens, esse dispositionem indefinitam, quando non adijcitur nota vniuersalis *omne*, vel *quandocumque*: generalem vero, quando adijcitur.

La segunda conclusion decisiua de nuestro caso. Quando la disposicion indefinita va referida a otra antecedente: tũc omnia, quæ in dispositione ad quam fit relatio, continentur, dicuntur propriè contineri etiam in ipsa indefinita referente, *vt declarat* Aretin. *in l. serui*

electione.§.1.*delega*.1.*sequitur* Decius *consi*.146.*num.fi*.& est ratio: quia, quod per relationem ad aliud cognoscitur, & intelligitur, dicitur vere, & proprie intelligi: quia ex cõiunctione duarum scripturarum, resultat vere certum: & natura relationis, est natura veritatis patentis ex con iunctione scripturarum, *vt inquit* Bald. *consil*. 212. *ea quæ veniunt.in* 5. Et ideo expressum, & nominari vere dicitur in referente id, quod expressum, & nominatum est in relato. *l. Asse toto. de hæredi.insti.* verba sunt Tiberij Deciani in simili casu conclusionem nostram firmantis, *in cõsil*.56. *nu*.11. *& sequentib.in* 2. *vbi etiam, num*.14. ex Baldo & Angelo *in l.si prior. ff.soluto motrimo.* Bart. & Socin. *in l. quem hæredi. ff. de rebus dub.* subdit, talem, & tantam esse obligationẽ in termino referente, qualis, & quãta fuerit in termino relato: adijciens iterum, pressius pro determinatione conclusionis nostræ, ex Baldo *in l. si defensor*. §. *qui interrogatus. vers. nisi forte. de interroga. actio.* & Decio *consil*. 489. *num*.9. *&* *consi*. 497. *num*.3. ea, quæ sunt in termino, ad quẽ fit relatio, intelligi specificata in termino referente. Y luego Deciano ex prædictis, vti brocardicis, sic certissimis iuris regulis, casum de quo consulebatur, imo & nostrum his verbis determinat. *Ergo cum Dux Franciscus retulerit se ad legata facta per patrem, est perinde, ac si nominatim, & expresse omnia legata descripta in testamento patris in hac dispositione Ducis Francisci nominata, & in indiuiduo expressa fuissent. Et hoc fundamentum non deducit excellentissimus Albanus.* El qual aconsejo en el mismo caso con Deciano *in cõsil*.109. apud quem etiam multa pro nostri casus decisione.

Modo sciscitarer ab aduersarijs, si el pacto dotal de Mariana de Medrano contuuiera, que por sesenta mil sueldos del primero legado de su abuela, y por los otros quarenta mil, que menciono, y le pertenecian por el otro de Diego de Medrano su padre, y por los otros sesenta mil del vltimo codicillo de la abuela, admitia los bienes de la capitulacion, estimados en nouenta mil sueldos, y que su madre los entregaua, cumpliendo con la obligacion de los mismos legados y cãtidades, repitiendo las otra vez sub indiuidua commemoratione. Sciscitarer inquam, si en este caso in viam iuris, y principalmente en nuestro Reyno, tuuiera duda, q̃ aque-

aquesta paga parcial embeuiesse todos los legados, y deudas? y parece fuerça el responder q̃ los embeuia. Porque aliàs, hecha la estimaciõ en cãtidad, y dãdo se en recõpensa de legados ciertos, absonum, & incongruentissimum fuisset, dezir enlos pactos dotales, que por ciento y sesenta mil sueldos, recebia los nouenta mil: & incõgruentius, permitir, que la madre dixesse los daua, cumpliendo con las mismas cantidades. Y lo dixo, y prometio propriè, & verè, vi relationis, vt supra: antes bien huuiera de dezirse, que los recebia en descuento de otra tãta cantidad de todas las referidas, y cumpliendo en aquella parte con las mismas obligaciones. Y pues no dixeron, sino q̃ se recebian los bienes estimados en nouẽta mil sueldos, por los ciento y sesenta mil, y que la madre los pagaua, cumpliendo con la obligacion de los ciento y sesenta mil (que lo dixerõ propriè, & verè, vi relationis:) es claro, que quedo en todo extincta la deuda, y que cumplio Maria de Gallipienço con toda la obligacion.

Y torno a dezir, que en nuestro caso, y terminos la menciõ indefinita de recebir los bienes de los pactos dotales, por lo q̃ se deuia por los legados, y muertes de abuela, padre, y hermano a Mariana de Medrano, y la otra indefinita, q̃ Maria de Gallipienço los daua y entregaua en bienes suyos proprios, cumpliendo con las mismas mãdas: indubitadamente, y segun la propriedad de las palabras, fue equipollente a la general, y vniuersal, como si entrambas huuieran dicho, que la vna pagaua, y la otra recebia, por todo, o que quiere, que la hija deuia de auer, y la madre deuia de pagar por todas las dichas sucessiones, y muertes. Porque vltra supra dicta, concurre, y milita la misma razon en todo lo contenido sub indefinitis sermone, & loquutione. Ni podra hallarse, (etsi penitius consideretur) alguna de differencia, ni aũn aparente, porque mas se pagassen y recibiessen los nouenta mil sueldos por la vna manda, o sucession, que por la otra. Y assi indubitanter vniuersali, & generali sermoni equipollet, ac si dictum fuisset, *pro omni*, vel *quocunque*: ita distinguit post gloss. *in d. cap. vt circa. de electio. in 6.* ex Dyno *in Rubri. de regul. iuris. eod. lib.* Alexand. *consil. 55. numer. 13. in 4.* Osascus *decis. 127. num. 5*

*num.*5. & Corne. Decius, Ripa, Crauetta, Purpur. Gabriel, Menoch. quos refert, & sequitur, Surdus *d.consil.*431. *num.*67.

Y aunque Surdo *inferius n.*70 ex Alexand.*num.*5. & Iasone *numer.*18. *in l.*2. *ff. de liber. & posth.* diga, que in odiosis, & strictis, la indefinita no monta, lo que la vniuersal, y generalmente; pero no en los terminos de la conclusion, que fundamos de la idẽtidad de la razon de todo lo cõtenido sub indefinito sermone.

Imo, non solum desideratur differentiæ ratio, mas, o auemos de violar la letra del pacto, o auemos de confessar, que milita vna razon sola vniuocè comprehendens todos los legados, y todas las cantidades, que se deuiã por abuela, padre, y hermano: pues si huuiera de ser por rata, y no hiziesse cuenta la joya de los diez mil sueldos, con poco mas, que pagar por cuenta de vno de los legados, se verificara. Et alioquin elusoria redderetur dispositio, pues en otra manera por la razon que no se comprehendiesse la vna de las deudas, o legados, tampoco los otros: ergo omnia ex mente disponentis videtur comprehendere, ita ex *l.*1. *in fine. C. de liber. præter.* Caccialup. *in l. omnes populi de iust. & iur. num.*108. Imol. *in d.l. si pluribus. de legat.* 2. *& alijs,* *potissimum* Bar. *in d. l. omnes populi num.* 57. sic argumentantur, & & concludunt Couar. *lib.* 1. *resolutio. c.*13. *num.*9. & expressius Hyppol. Rimin. *consil.*351. *nu.*22 *& sequentib.* qui Didac. Couar. probat, & etiam Menoch. *consil.* 1005. *num.*11. quem & iterum probauit Menochi. *præsumpt.*21. *lib.* 4 *num.*5. his præcissis verbis. *Et huius casus ratio est, secundum omnes, quia indefinita æquipollet vniuersali, in dispositione etiam hominis, quando eadem est ratio, & qualitas. l. si pluribus. de leg.* 2. *& egregie declarat* Didac. *in d. cap.* 13. *numer.* 9. Quod & ex alijs pulchre obseruat Aldera. Mascard. *de general. statutor. interpreta. conclus.* 5. *nu.*13. Bec. *consil.*51. *num.*15.16.

Nec videtur referre, que no parezca equidad, que Mariana de Medrano remitiesse tanto mayores cantidades, por bienes de tanto menor estimacion: porque esto lo gouierna la voluntad de los contrayentes, quando no resultara, como resulta de las escripturas, que auia otras obligaciones, y que pudieron militar otras razones, por donde a Mariana de Medrano le estuuiesse biẽ cobrar, como cobro menor cantidad, por los pa

ctos

ctos dotales:y esto no differencia, ni diuersifica la razon, ni calidad en los legados, y mandas, y successiones:porque la madre pago, y la hija cobro; que es la razon de todos, para que la indefinita non æquipolleat vniuersali, vt dicebat Menochius mox allegatus.

La tercera razon, lo resuelto procede cõ mas cierto, y particular fundamento en nuestro Reyno, en el qual por sus leyes se esta a la letra, y se juzga segũ ella. Quo fieri videtur, que aunq̃ huuiera de montar lo q̃ la general, y vniuersal, pues la interpretacion mas enemiga de la carta es, quando se restringe la generalidad de las palabras, etiam respectu improprijssimi significatus Molina, & Pleban. *verb. fori Aragonum.* quibus addẽdus erit Alderan. Mascard. *d. conclu.* 5. *numer.* 23. cum ampla allegatione Doctorum. Molin. & Pleb. §. *indefinita. ex nu.* 5. vbi quod æquipollet vniuersali, ex proprietate sermonis, *num.* 10. Hæc pro secunda dubitatione.

La tercera, que concierne, a que los bienes de los pactos dotales se truxeron estimados. Se responde, que esso fue, porque quedassen del marido, saltem vt alienari possent, y para que en caso de agenar, quedasse el precio tassado, assegurado por bienes sitios a Mariana de Medrano. *l. æstimatis. vbi DD. & latissime* Barbosa. *ff. solut. matrimo.* Mas de la estimacion no puede colegirse, que no transigiessen madre y hija, y que no admitiesse esta paga, ni menos puede por ella dudarse de la fuerça de la indefinita, ponderada vt supra.

Deniq; la vltima ponderacion y duda de la obseruancia *Item pater.* 17. *de iur. dot.* cessa, si se aduierte el differente lẽguage, con que hablo, y con que hablaron Maria de Gallipienço, y Mariana de Medrano en los pactos dotales: Porque la obseruancia hablo en caso que se començárá a entregar bienes, que competian por la diuision, sin poner no solo diffinimiento explicito, y expresso, pero ni palabras algunas, que virtualmente pudiessen importarle; y assi los terminos de la obseruancia son los q̃ resoluieron IoãFabro *in* §. *si minus intentione. institu. de actio.* quem declarat Guido Papæ, & Addentes *decis.* 177. *de eo, qui soluit simpliciter partem debiti, vel de actore, aut creditore petente, vel recipiente partem debiti,* his enim in casibus

exigi potest reliquum debitũ. Secus in nostro casu, en el qual, por transaction, por la paga con relacion a todas las causas de la deuda, con mencion de que la deudora y madre pagaua, cumpliendo con las mismas; pues en esse caso era como pagar, y contentarse por resta: quia tunc videtur tacitè fassa creditrix solutionem residui, vt satis quoque huic casui videantur conuenire verba, & distinctio Guidonis Papæ *in d. decis.* 177. quod quando simpliciter petitur, vel soluitur, & recipitur pars debiti, reliquum manet saluum, etiam creditore non protestante, secus quando recipitur pro resta, vel pro eo, quod debetur pro titulis, & causis antecedentibus, nõbrandolas: porque pues esto lo confesso, y dixo, no solo Maria de Gallipienço deudora, sino de la misma manera Mariana de Medrano su hija y acreedora: tunc subintelligenda est iuris interpretatione, & continetur in expressis taxatiua tantũ, ad præiudicium eiusdem creditricis: sic in puncto ex tex. *in l. rogasti. §. si tibi. & ibi* Bald. *ff. si cert. peta. & in l. penul. §. fin. de actio. empti.* *determinat* Iaso *in l. siquidem. nu. fi. versic. pondera. C. de transact.* & ita hoc casu obligatio censetur diuisa, & taxata per pactum. Bald. *in l. fin. §. fi. nu.* 6. *C. de vsur. rei iudi.* & loco residui, & reliquorum habendum est integrum, ac totum preexistens debitum, cuius respectu aduersatiuè pactum illud dotale scriptum fuit, vt Muscatellus obseruat *in praxi fideiussoria. par.* 1. *modo* 20. *numer.* 23. Et quando nulla pars antecedentis debiti fuit soluta, vniuersum intrat loco residui, vt ex Alciat. & Roman. obseruat Heringius *d. c.* 20. §. 21. *num.* 35. *& sequenti.*

De donde parece que cessan las difficultades propuestas; y que deuen mandar quitarse las señales Reales desta aprehensiõ como por esta parte se suplica. Sub censura, &c.

Michael Pastor.